



Rama Judicial
Consejo Superior de la Judicatura
República de Colombia

**JUZGADO 39 DE PEQUEÑAS CAUSAS Y COMPETENCIA MULTIPLE
DEL DISTRITO JUDICIAL DE BOGOTÁ**
j39pccmbta@cendoj.ramajudicial.gov.co

Bogotá D. C., tres (3) de febrero de dos mil veintidós (2022)

Ref. ACCIÓN DE TUTELA No. 11001-41-89-039-2022-00090-00.

ACCIONANTE: DUBER JAIRO BELTRÁN ROA.

**ACCIONADA: SALUD TOTAL ENTIDAD PROMOTORA DE SALUD DEL
REGIMEN CONTRIBUTIVO Y DEL REGIMEN SUBSIDIADO S.A.**

Procede el Despacho a resolver la acción de tutela de la referencia, una vez rituado en legal forma el trámite correspondiente.

I. ANTECEDENTES

1. Hechos

Se exponen como fundamentos de la tutela, en síntesis, que **DUBER JAIRO BELTRÁN ROA** identificado con cédula de ciudadanía No. 79.750.666, es cotizante en el sistema de seguridad social y realiza aportes obligatorios en salud ante la EPS accionada, por lo que precisa que desde el 10 de agosto del año 2021 le fue diagnosticado pólipo rectal, lo que conllevó el 26 de octubre del mismo año le fuese ordenado por el médico internista “[orden de procedimientos diagnósticos 1. Procedimiento (4523050000) endoscopia, colonoscopia total con o sin biopsia bajo sedación, con polipetomía]”.

Que el 24 de noviembre de 2021 la Clínica los Nogales le brindó respuesta informando que en próximos días se comunicaría con el usuario para el agendamiento de la cita respectiva, empero ello no ocurrió, razón por la que los días 13 de diciembre de 2021, 3 y 18 de enero del presente año reiteró su solicitud de agendamiento para la práctica del procedimiento sin ello ser atendido, causando deterioro en su condición de salud.

2. La Petición

Con fundamento en lo anterior solicitó se amparen su derecho fundamental a la vida y salud, en consecuencia, sea ordenado a la **EPS SALUD TOTAL**, asignación del procedimiento ordenado por el médico internista “[orden de procedimientos diagnósticos 1. Procedimiento (4523050000) endoscopia, colonoscopia total con o sin biopsia bajo sedación, con polipeptomía]...” así como solicito también tratamiento integral.

3.- Trámite Procesal

Una vez admitida la presente acción mediante auto de fecha 26 de enero de la presente anualidad, se ordenó la notificación a la entidad accionada y vinculadas, a efectos de que ejercieran el derecho a la defensa sobre los hechos alegados, quienes, dentro del término legal conferido, emitieron pronunciamiento, en donde la primera, **SALUD TOTAL ENTIDAD PROMOTORA DE SALUD DEL REGIMEN CONTRIBUTIVO Y DEL REGIMEN SUBSIDIADO S.A.**, informó que en efecto el

ACCIÓN DE TUTELA No. 11001-41-89-039-2022-00090-00

accionante se encuentra vinculado al Sistema General de Seguridad Social de Salud a través de la EPS, actualmente en estado administrativo vigente; en lo relacionado con el análisis médico precisó: “[e]l 01 de septiembre le ordenaron el procedimiento y Salud Total lo autorizó el 03 de septiembre para la Clínica Los Nogales (...) 4523010500 COLONOSCOPIA TOTAL INCLUYE SEDACION 03/septiembre/2021 12:07 09032021076923 Pos /POS Endoscopia03 /septiembre/202180899-2142084710 Autorizada Ambulatorio (...) Pero la IPS no ha programado al paciente, por lo que procedimos a solicitar a la Clínica Los Nogales la programación del procedimiento y nos responden que no tienen agenda. Nos comunicamos al celular 3108038067 y le ofrecemos al protegido cambio de prestador y lo acepta, por lo que autorizamos y agendamos el procedimiento para la IPS INTEGRAL MEDICA COLOMBIA SA: 4542070000 RESECCION DE LESION DE INTESTINO GRUESO VIA ENDOSCOPIA (1- 3) 28/enero/2022 12:17 01282022082908 Pos/POS Procedimiento Quirúrgico 28/enero/2022 98967-2204931907 Autorizada Ambulatorio (...) 4523010000 COLONOSCOPIA TOTAL 28/enero/2022 12:17 01282022082908 Pos/POS Endoscopia 28/enero/2022 98967-2204931868 Autorizada Ambulatorio (...) 9987010000 SOPORTE ANESTESICO PARA CONSULTA O APOYO DIAGNOSTICO 28/enero/2022 12:17 01282022082908 Pos/POS Anestesia y Sedación 28/enero/2022 98967-2204879204 Autorizada Ambulatorio”

Así como precisó que quien prestará lo requerido será la IPS INTEGRAL MEDICA COLOMBIA S.A., el día 15 de febrero del año 2022 a las 10:00 a.m., además de remitir al correo djbeltranr@hotmail.com las recomendaciones para la preparación del mismo.

EL MINISTERIO DE SALUD Y PROTECCIÓN SOCIAL, puntualizó que a dicha Cartera no le consta nada lo dicho por la parte accionante, ya que no tiene dentro de sus funciones y competencia la prestación de servicios médicos ni la inspección, vigilancia y control del sistema de salud, sólo es el ente rector de las políticas del Sistema General de Protección Social en materia de salud, pensiones y riesgos profesionales, además de indicar que las entidades vinculadas son entidades descentralizadas que gozan de autonomía administrativa y financiera y sobre las cuales el Ministerio no tiene injerencia alguna en sus decisiones ni actuaciones, no obstante precisó respecto del agendamiento de citas con médicos especialistas y sobre la prescripción médica, luego solicitó su desvinculación por falta de legitimación en la causa.

Así, la **SUPERINTENDENCIA NACIONAL DE SALUD**, a través de su subdirector técnico, adscrito a la subdirección de Defensa Jurídica de la Superintendencia, expuso las funciones propias de la entidad y el aseguramiento en salud de los usuarios del sistema, la garantía en la prestación de los servicios de salud, la atención médica y la prohibición de imponer trabas administrativas y de la atención integral, al paso solicitó su desvinculación de toda responsabilidad dentro de la acción constitucional.

La **ADMINISTRADORA DE LOS RECURSOS DEL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL EN SALUD – ADRES**, realizó un recuento normativo de los derechos alegados, de las funciones de las entidades promotoras de salud EPS, coberturas de procedimientos y servicios, medicamentos, para luego solicitar su desvinculación proponiendo la falta de legitimación en la causa por pasiva.

II. CONSIDERACIONES

De la Acción de Tutela

El artículo 86 de la Constitución Política de 1991 estableció que toda persona tiene acción de tutela para reclamar ante los jueces, en todo momento y lugar, mediante un procedimiento preferente y sumario, la protección inmediata de sus derechos constitucionales fundamentales, cuando quiera que éstos resulten vulnerados o amenazados por la acción o la omisión de cualquier autoridad pública, o contra particular frente al cual se encuentre en condiciones de subordinación. Esta acción sólo procederá cuando el afectado no disponga de otro medio de defensa judicial, salvo que aquella se utilice como mecanismo transitorio para evitar un perjuicio irremediable.

La acción de tutela en consecuencia es viable, cuando quiera que un derecho fundamental constitucional se encuentre bajo amenaza o vulneración, situación que deberá ser demostrada o probada, por quien reclama su protección.

Problema Jurídico

En el caso objeto de análisis el problema jurídico consiste en determinar si se han vulnerado o no, los derechos fundamentales a la vida y salud del actor por parte de la EPS convocada SALUD TOTAL EPS-S S.A., al no proceder con la autorización del: *“1.PROCEDIMIENTO (4523050000) Endoscopia, COLONOSCOPIA TOTAL CON O SIN BIOPSIA BAJO SEDACION, CON POLIPEPTOMIA...”*, en aras de tratar la patología que la aqueja; además de la procedencia del tratamiento integral.

Del Derecho a la Salud

Frente al tema, la Ley 1751 del 16 de febrero de 2015 (Ley Estatutaria de Salud) en su art. 2° establece el derecho a la salud como fundamental y el art.10° señala que las personas tienen derecho a acceder a los servicios de salud que le garanticen una atención integral, oportuna y de alta calidad.

Sobre la naturaleza del derecho a la salud, la H. Corte Constitucional en Sentencia T-081 de 2016 señaló:

“Por medio de la Sentencia T-760 de 2008, la Corte estableció que la salud es un derecho fundamental autónomo “en lo que respecta a un ámbito básico, el cual coincide con los servicios contemplados por la Constitución, el bloque de constitucionalidad, la ley y los planes obligatorios de salud, con las extensiones necesarias para proteger una vida digna.” El legislador reconoció a la salud como derecho fundamental mediante la Ley 1751 de 2015, en cuyo Artículo 2° se especifica que es un derecho autónomo e irrenunciable y debe ser prestado de manera oportuna, eficaz y con calidad (...)

Tratamiento Integral

En lo que al tratamiento respecta, La Corte Constitucional ha manifestado que: *“...la atención y el tratamiento a que tienen derecho los pertenecientes al sistema de seguridad social en salud cuyo estado de enfermedad esté afectando su integridad personal o su vida en condiciones dignas, son integrales; es decir, deben contener todo cuidado, suministro de medicamentos, intervenciones quirúrgicas, prácticas de rehabilitación, exámenes para el diagnóstico y el seguimiento, así como todo otro componente que el médico tratante valore como necesario para el pleno restablecimiento de la salud del paciente¹ o para mitigar las dolencias que le*

¹ En este sentido se ha pronunciado la Corporación, entre otras, en la sentencia T-136 de 2004 M.P. Manuel José Cepeda Espinosa.

impiden llevar su vida en mejores condiciones; y en tal dimensión, debe ser proporcionado a sus afiliados por las entidades encargadas de prestar el servicio público de la seguridad social en salud”²

En estricto sentido, la Corte Constitucional en sentencia T-178 del 2017, “(...) ha estudiado el tema bajo dos perspectivas, la **primera**, relativa al concepto mismo de salud y sus dimensiones y, la **segunda**, a la totalidad de las prestaciones pretendidas o requeridas para el tratamiento y mejoría de las condiciones de salud y de la calidad de vida de las personas afectadas por diversas dolencias o enfermedades.

(...)

Así las cosas, esta segunda perspectiva del **principio de integralidad** constituye una obligación para el Estado y para las entidades encargadas de brindar el servicio de salud pues les obliga a prestarlo de manera eficiente, **lo cual incluye la autorización total de los tratamientos, medicamentos, intervenciones, terapias, procedimientos, exámenes, controles, seguimientos y demás que el paciente requiera y que sean considerados como necesarios por su médico tratante**.
Negrilla y subrayado fuera de texto.

Luego, es posible solicitar por medio de la acción de tutela el tratamiento integral, debido a que con ello se pretende garantizar la atención en conjunto de las prestaciones relacionadas con las afecciones de los pacientes, que han sido previamente determinadas por su médico tratante. Cuando la atención integral es solicitada mediante una acción de tutela el juez constitucional debe tener en cuenta que esta procede en la medida en que concurren los siguientes supuestos: “(i) la descripción clara de una determinada patología o condición de salud diagnosticada por el médico tratante, (ii) por el reconocimiento de un conjunto de prestaciones necesarias dirigidas a lograr el diagnóstico en cuestión; o (iii) por cualquier otro criterio razonable.”

Con todo, se torna preciso aclarar que dicho Tribunal ha identificado una serie de casos en los que se hace necesario otorgar una atención integral al paciente, independientemente de que el conjunto de prestaciones pretendidas se encuentren dentro de la cobertura del PBS-, cuales son aquellos en los que están involucrados sujetos de especial protección constitucional, vale decir, los que guardan relación con, entre otros, menores de edad, adultos mayores, desplazados, personas con discapacidad física, o que padezcan de enfermedades catastróficas

Finalmente, debe destacarse que la protección deprecada ha ampliado su cobertura, en tanto que en la actualidad también se ha reconocido la existencia de otros casos excepcionales en los cuales cuando las personas exhiben condiciones de salud extremadamente precarias e indignas, le es permitido al juez de tutela otorgar el reconocimiento de las prestaciones requeridas para garantizar su atención integral, con el fin de superar las situaciones límites que los agobian.

Caso Concreto

Descendiendo al sub examine y analizadas las pruebas allegadas al plenario, observa el Despacho que el accionante pretende la protección de los derechos fundamentales a la vida y salud, en consecuencia, le sea ordenado a la EPS accionada entregar el agendamiento del procedimiento ordenado por su médico

² Sentencia T-1059 de 2006 (MP Clara Inés Vargas Hernández). Ver también: Sentencia T-062 de 2006 (MP Clara Inés Vargas Hernández). Otras sentencias: T-730 de 2007 (MP Marco Gerardo Monroy Cabra), T-536 de 2007 (MP Humberto Antonio Sierra Porto), T-421 de 2007 (MP Nilson Pinilla Pinilla)

tratante denominado: “[orden de procedimientos diagnósticos 1. Procedimiento (4523050000) endoscopia, colonoscopia total con o sin biopsia bajo sedación, con polipeptomia]...” así como solicito también tratamiento integral.

En relación con lo anterior, la EPS convocada **SALUD TOTAL ENTIDAD PROMOTORA DE SALUD DEL REGIMEN CONTRIBUTIVO Y DEL REGIMEN SUBSIDIADO S.A.**, informó las gestiones pertinentes para cumplir con lo solicitado dentro de la acción de tutela, por lo que precisó que el procedimiento ordenado el 1° de septiembre fue autorizado el 3 de septiembre del año 2021 “4523010500 COLONOSCOPIA TOTAL INCLUYE SEDACION 03/septiembre/2021 12:07 09032021076923 Pos /POS Endoscopia03 /septiembre/ 202180899-2142084710 Autorizada Ambulatorio” no obstante, informó que una vez entabló comunicación con la IPS, determinó que no se había programado al paciente, razón por la que solicitó directamente ante la Clínica los Nogales realizar programación para el procedimiento, empero no fue prospero, por cuanto, precisa no haber agenda disponible, razón por la que se comunicó directamente con el accionante al número 310 803 8067 “...le ofrecemos al protegido cambio de prestador y lo acepta, por lo que autorizamos y agendamos el procedimiento para la IPS INTEGRAL MEDICA COLOMBIA SA: 4542070000 RESECCION DE LESION DE INTESTINO GRUESO VIA ENDOSCOPIA (1- 3) 28/enero/2022 12:17 01282022082908 Pos/POS Procedimiento Quirúrgico 28/enero/2022 98967-2204931907 Autorizada Ambulatorio (...) 4523010000 COLONOSCOPIA TOTAL 28/enero/2022 12:17 01282022082908 Pos/POS Endoscopia 28/enero/2022 98967-2204931868 Autorizada Ambulatorio (...) 9987010000 SOPORTE ANESTESICO PARA CONSULTA O APOYO DIAGNOSTICO 28/enero/2022 12:17 01282022082908 Pos/POS Anestesia y Sedación 28/enero/2022 98967-2204879204 Autorizada Ambulatorio”

De manera que iteró que el servicio requerido será prestado por la IPS INTEGRAL MEDICA COLOMBIA S.A., el día 15 de febrero del año 2022 a las 10:00 a.m., así como también manifestó haberle enviado comunicación al correo djbeltranr@hotmail.com las recomendaciones para la preparación del procedimiento.

A juicio del Despacho, en el presente asunto si bien existió una vulneración al derecho fundamental de la vida y salud, pues el agendamiento para el procedimiento requerido por el usuario con ocasión su diagnóstico de pólipo rectal no fue oportuna; lo cierto es que se encuentra superado el hecho que dio lugar a la acción constitucional, puesto que las circunstancias que originaron la presunta transgresión al derecho invocado desaparecieron en el curso de la presente acción:

Respecto de la figura del hecho superado, la Honorable Corte Constitucional en sentencia T-085 de 2018 señaló: “El hecho superado tiene ocurrencia cuando lo pretendido a través de la acción de tutela se satisface y desaparece la vulneración o amenaza de los derechos fundamentales invocados por el demandante, de suerte que la decisión que pudiese adoptar el juez respecto del caso específico resultaría a todas luces inocua y, por lo tanto, contraria al objetivo de protección previsto para el amparo constitucional”.

Es pertinente traer a colación la Sentencia T-045 de 2008, en la cual se establecieron los siguientes criterios para determinar si, en un caso concreto, se está o no en presencia de un hecho superado, a saber: “1. Que con anterioridad a la interposición de la acción exista un hecho o se carezca de una determinada prestación que viole o amenace violar un derecho fundamental del accionante o de aquél en cuyo favor se actúa. 2. Que durante el trámite de la acción de tutela el

hecho que dio origen a la acción que generó la vulneración o amenaza haya cesado. 3. Si lo que se pretende por medio de la acción de tutela es el suministro de una prestación y, dentro del trámite de dicha acción se satisface ésta, también se puede considerar que existe un hecho superado.”

Finalmente, frente al tratamiento integral requerido, nótese que, si bien se acreditó que el accionante padece de la patología antes referenciada, según lo constata su historia clínica, no obra en el plenario una orden médica, autorización, medicamentos pendientes por entregar o cualquier otra solicitud que permita vislumbrar un obstáculo, tardanza, o traba administrativa por parte de la EPS accionada en la prestación del servicio de salud que requiera, salvó el procedimiento antes referido y, a su vez, configure una conducta transgresora de algún derecho fundamental, como tampoco se evidenció una omisión en el tratamiento prescrito por su galeno tratante, que conlleve a su concesión.

En la temática, es menester traer a colación lo expuesto por la Jurisprudencia Constitucional, en donde ha establecido los lineamientos para su procedencia, en donde: **“(…) el juez de tutela debe ordenar el suministro de todos los servicios médicos que sean necesarios para conservar o restablecer la salud del paciente, cuando la entidad encargada de ello no ha actuado con diligencia y ha puesto en riesgo los derechos fundamentales del paciente, siempre que exista claridad sobre el tratamiento a seguir, a partir de lo dispuesto por el médico tratante.”**

“Lo anterior ocurre, por una parte, porque no es posible para el juez decretar un mandato futuro e incierto, pues los fallos judiciales deben ser determinables e individualizables; y por la otra, porque en caso de no puntualizarse la orden de tratamiento integral, se estaría presumiendo la mala fe de la entidad promotora de salud, en relación con el cumplimiento de sus deberes y obligaciones para con sus afiliados, en contravía del mandato previsto en el artículo 83 de la Constitución”3.

Corolario de lo anterior, se desprende de la documental obrante al paginario que la petición respecto del agendamiento para realizar el procedimiento denominado **“COLONOSCOPIA TOTAL CON O SIN BIOPSIA BAJO SEDACION, CON POLIPEPTOMIA”** antes citado fue satisfecha en debida forma por la accionada, por lo que se tendrá como hecho superado, al paso que no se acreditan los presupuestos jurisprudenciales para la procedencia del tratamiento integral reclamado, razones por las que se negará el amparo constitucional en los términos solicitados por la actora.

III. DECISIÓN

En mérito de lo expuesto, el **JUZGADO 39 DE PEQUEÑAS CAUSAS Y COMPETENCIA MULTIPLE DEL DISTRITO JUDICIAL DE BOGOTÁ**, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

RESUELVE:

PRIMERO: NEGAR el amparo constitucional reclamado por la señora **DUBER JAIRO BELTRÁN ROA** identificado con cédula de ciudadanía No. 79.750.666, ante

ACCIÓN DE TUTELA No. 11001-41-89-039-2022-00090-00

la presencia de un hecho superado, por lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: En los términos del artículo 30 del Decreto 2591 de 1991 notifíquese esta providencia en forma telegráfica o por cualquier medio expedito a las partes.

TERCERO: La presente decisión podrá ser impugnada, dentro de los tres días siguientes a su notificación en los términos del artículo 31 del decreto 2591 de 1991. Si esta providencia no fue impugnada en tiempo oportuno, envíese la actuación a la Corte Constitucional para su eventual revisión.

NOTIFÍQUESE Y CUMPLASE,

Firmado Por:

**Cristhian Camilo Montoya Cardenas
Juez Municipal
Juzgado Pequeñas Causas
Juzgados 39 Pequeñas Causas Y Competencias Múltiples
Bogotá, D.C. - Bogotá D.C.,**

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica, conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación:

94ca2c9eedfd08dbbb1a24bc0d0a04f1ac5cca1a6364dbac906a9fcab1763df6

Documento generado en 03/02/2022 05:01:48 PM

Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente URL: <https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>